

# 基本權利理論體系之構成及其思考層次\*

李建良

中央研究院中山人文社會科學研究所助研究員

## 摘要

本文旨在對基本權利之規定作有系統的分析，除分述基本權利之各種功能面向外，並從法釋義學之角度，闡述其問題之論證步驟，藉以了解基本權利的性格、規範目的及內涵，並建立其理論體系及思考層次，使之成為一項實用之學，俾供吾國學界及實務界探討基本權利問題之參考。

在內容上，本文首先就基本權利之功能體系，作一般性之介述，以彰顯基本權利之內涵。其次，分析基本權利問題之思考層次，並試舉數例予以闡明，為本文之重心所在。再者，闡述「規範的位階性」與基本權利問題思考層次之關係，以為補充。最後，略述研究基本權利問題之若干難題，俾供思考，並作結論。

## 壹、緒說

### 一、基本權利規定之抽象性與開放性

憲法中關於人民基本權利之規定，可謂係基本權利理念「實證化」(Positivierung) 的結果，自保障人權的歷史發展進程以觀，誠具意義。然而，時至今日，在基本權利的理論與實務上，始終存有諸多問題，有待解決，例如人民在憲法的保護下，究竟擁有那些權利？國家機關到底受到何種憲法原則的拘束？憲法所保障之人民自由、平等，乃至於「人性尊嚴

\* 作者感謝二位匿名評審的寶貴意見。

(收稿日期：1996年5月27日；接受刊登日期：1996年7月25日)

## Functions and Dogmatics of Fundamental Rights

Chien-Liang Lee

Sun Yat-Sen Institute for Social Sciences  
and Philosophy, Academia Sinica

### ABSTRACT

This study attempts to establish the basic structure of fundamental rights (liberty rights). First, the basic functions of fundamental rights is described: “defensive function”, “performance function” and “function of protection”. Second, according to the dogmatics or doctrine of fundamental rights this paper provides a “three-step-assessment” of fundamental rights: area of protection, infringement and justification of infringement. Third, this paper analyzes the relationship between the hierarchy of norms and problems of fundamental rights. And finally, this paper points out some dilemmas and draws some conclusions regarding fundamental rights.